



**UNODC**

Управление Организации Объединенных Наций  
по наркотикам и преступности

**UN.GIFT**

Global Initiative to Fight Human Trafficking



# Пособие для специалистов в сфере уголовного правосудия по борьбе с торговлей людьми

Модуль 1



УПРАВЛЕНИЕ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ ПО НАРКОТИКАМ И ПРЕСТУПНОСТИ  
Вена

# **Пособие для специалистов в сфере уголовного правосудия по борьбе с торговлей людьми**

Модуль 1

Определения торговли людьми и незаконного ввоза мигрантов



ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ  
Нью-Йорк, 2010 год

Употребляемые обозначения и изложение материала в настоящем издании не означают выражения со стороны Секретариата Организации Объединенных Наций какого бы то ни было мнения относительно правового статуса какой-либо страны, территории, города или района, или их органов власти, или относительно делимитации их границ. Названия стран и территорий приводятся в соответствии с официально использовавшимися на момент сбора соответствующих данных.

Настоящее издание официально не редактировалось.

# Модуль 1

## Определения торговли людьми и незаконного ввоза мигрантов

### Цели

По завершении ознакомления с данным модулем пользователи будут способны:

- назвать элементы торговли людьми и незаконного ввоза мигрантов согласно определениям, данным в соответствующих протоколах Организации Объединенных Наций;
- противопоставить элементы определений торговли людьми и незаконного ввоза мигрантов;
- разъяснить значение элементов “действие”, “способ” и “цель” в делах о торговле людьми;
- понимать проблему согласия в деле о торговле людьми и то, как согласие теряет силу;
- перечислить несколько правонарушений, лежащих в основе торговли людьми;
- назвать факторы, определяющие юрисдикцию, в которой осуществляется судебное преследование по делам о торговле людьми.

### Введение

Проводить различие между торговлей людьми и незаконным ввозом мигрантов важно по двум причинам:

- составляющие элементы соответствующих правонарушений различны; и
- от властей вашей страны потребуется различная реакция в зависимости от правонарушения.

Определения торговли людьми и незаконного ввоза мигрантов даются в Протоколе о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее (Протокол о торговле людьми) и Протоколе против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху (Протокол о незаконном ввозе мигрантов) соответственно.

#### **Протокол о торговле людьми, пункт а) статьи 3**

“Торговля людьми” означает осуществляемые в целях эксплуатации вербовку, перевозку, передачу, укрывательство или получение людей путем угрозы силой или ее применения или других форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления властью или уязвимостью положения либо путем подкупа, в виде платежей или выгод, для получения согласия лица, контролирующего другое лицо.

Эксплуатация включает как минимум эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов.

### Протокол о незаконном ввозе мигрантов, пункт а) статьи 3

“Незаконный ввоз мигрантов” означает обеспечение с целью получения, прямо или косвенно, какой-либо финансовой или иной материальной выгоды, незаконного въезда в какое-либо государство-участник любого лица, которое не является его гражданином или не проживает постоянно на его территории.

Таблица 1. Определения торговли людьми и незаконного ввоза мигрантов

	<i>Торговля людьми (взрослыми)</i>	<i>Торговля людьми (детьми)</i>	<i>Незаконный ввоз мигрантов</i>
<i>Возраст жертвы</i>	Старше 18 лет	Моложе 18 лет	Не имеет значения
<i>Психологический элемент</i>	Намерение	Намерение	Намерение
<i>Материальный элемент</i>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Действие</li> <li>• Способ</li> <li>• В целях эксплуатации</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Действие</li> <li>• В целях эксплуатации</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Действие: обеспечение незаконного въезда</li> <li>• Цель: для финансовой или иной материальной выгоды</li> </ul>
<i>Согласие лица, являющегося объектом торговли или незаконно ввозимого</i>	Не имеет значения, если установлен способ	Не имеет значения. Нет необходимости устанавливать способ	Незаконно ввозимое лицо дает согласие на ввоз
<i>Транснациональный характер</i>	Не требуется	Не требуется	Требуется
<i>Участие организованной преступной группировки</i>	Не требуется	Не требуется	Не требуется

## Торговля людьми

В статье 3 Протокола о торговле людьми разъясняется, что торговля людьми включает три составляющих элемента:

- 1) действие (что делается);
- 2) способ (как это делается); и
- 3) в целях эксплуатации (для чего это делается).

В статье 5 далее требуется, чтобы страны обеспечили признание в своем внутреннем законодательстве деяний, описываемых в статье 3, в качестве уголовно наказуемых. Важно помнить, что цель определения, содержащегося в Протоколе о торговле людьми, – обеспечение определенного уровня последовательности и согласия в различных странах мира относительно явления торговли людьми; в то же время во внутреннем законодательстве не обязательно использовать точные формулировки Протокола о торговле людьми. Скорее внутреннее законодательство следует адаптировать в соответствии с национальными правовыми системами для реализации смысла и концепций Протокола о торговле людьми.

## Примеры уголовного законодательства

### Уголовный кодекс Канады

279.01: Каждое лицо, которое вербует, перевозит, получает, удерживает, скрывает или укрывает какое-либо лицо или осуществляет контроль, руководство или влияние в отношении передвижений какого-либо лица с целью его эксплуатации или содействия его эксплуатации, виновно в совершении правонарушения, являющегося основанием для уголовного преследования, и может быть подвергнуто:

- a) пожизненному тюремному заключению, если при совершении правонарушения оно похищает жертву, совершает на нее нападение при отягчающих обстоятельствах или сексуальное нападение при отягчающих обстоятельствах либо причиняет ей смерть; или
- b) тюремному заключению сроком не более четырнадцати лет в любом другом случае.

279.04: Для целей правонарушений в области торговли людьми лицо эксплуатирует другое лицо, если оно:

вынуждает его обеспечить или предложить обеспечить работу или услугу, ведя себя так, чтобы при всех обстоятельствах можно было разумно ожидать, что другое лицо поверит, что его безопасность или безопасность какого-либо известного ему лица окажется под угрозой, если это лицо не обеспечит или не предложит обеспечить эту работу или услугу; или

вынуждает его путем обмана или применения силы или угрозы силы либо иной формы принуждения позволить удалить у себя какой-либо орган или ткань.

### Уголовный кодекс Италии

600: (*Помещение лиц в условия рабства или порабощения или удерживание их в таких условиях*). – Тот, кто осуществляет по отношению к другому лицу полномочия и права, равносильные собственности, помещает или удерживает какое-либо другое лицо в условиях постоянного рабства, подвергает его сексуальной эксплуатации, заставляет заниматься принудительным трудом или попрошайничеством или эксплуатирует его каким-либо иным образом, подлежит наказанию в виде тюремного заключения сроком от восьми до двадцати лет.

Помещение в условия рабства или порабощения или удерживание в таких условиях имеет место, когда применяются насилие, угрозы, обман или злоупотребление властью; или когда кто-либо использует ситуацию физической или психологической неполноценности; или когда дается обещание денег, осуществляются платежи или обещаются иные выгоды тем, кто несет ответственность за данное лицо.

Вышеуказанное наказание ужесточается от трети до 50 процентов, если правонарушения, о которых идет речь в первом абзаце, выше, совершаются в отношении несовершеннолетних лиц в возрасте до восемнадцати лет либо в целях сексуальной эксплуатации, проституции или извлечения органов.

601: (*Торговля людьми*). – Тот, кто занимается торговлей людьми, находящимися в условиях, о которых говорится в статье 600, то есть с целью совершения преступлений, упомянутых в первом абзаце вышеупомянутой статьи, или тот, кто заставляет каких-либо вышеупомянутых лиц путем обмана или используя насилие, угрозы или злоупотребление властью; используя ситуацию физической или психологической неполноценности и бедность либо обещая деньги, осуществляя

платежи или обещая иные выгоды тем, кто несет ответственность за данное лицо, осуществить въезд на территорию страны, покинуть ее или мигрировать на указанную территорию, подвергается тюремному заключению сроком от восьми до двадцати лет.

Вышеуказанное наказание ужесточается от трети до 50 процентов, если правонарушения, о которых идет речь в первом абзаце, выше, совершаются в отношении несовершеннолетних лиц в возрасте до восемнадцати лет либо в целях сексуальной эксплуатации, проституции или извлечения органов.

602: (*Продажа и покупка рабов*). – Тот, кто в случаях помимо упомянутых в статье 601 продает, или покупает, или передает какое-либо лицо, находящееся в одном из состояний, упомянутых в статье 600, подвергается тюремному заключению сроком от восьми до двадцати лет.

Вышеуказанное наказание ужесточается от трети до 50 процентов, если правонарушения, о которых идет речь в первом абзаце, выше, совершаются в отношении несовершеннолетних лиц в возрасте до восемнадцати лет либо в целях сексуальной эксплуатации, проституции или извлечения органов.

## Элементы дела о торговле людьми

Согласно Протоколу о торговле людьми, преступление торговли людьми определяется сочетанием трех составных элементов, а не отдельными компонентами, хотя в некоторых случаях эти отдельные элементы сами по себе составляют уголовные правонарушения. Например, акт похищения или принудительного применения силы (нападение), скорее всего, будет представлять собой отдельное уголовное правонарушение в соответствии с внутренним уголовным правом.

По терминологии уголовного права эти три составных элемента могут также определяться как *actus reus* – материальный или физический элемент (элементы) и *mens rea* – преступное намерение. Обвиняемый не может быть признан виновным в отсутствие этих двух понятий уголовного права, имеющих основополагающее значение в системах уголовного права различных стран мира.

### Требования *actus reus*

*Actus reus*, или материальные элементы торговли людьми, могут различаться в зависимости от законодательства вашей страны. В случае определения преступления торговли людьми, данного в Протоколе о торговле людьми, требование *actus reus* состоит из двух частей.

#### **Требование *actus reus* (1)**

Правонарушение должно включать одно из следующих действий:

- вербовку;
- перевозку;
- передачу;
- укрывательство;
- получение лица.

Скорее всего, некоторые из этих терминов или все они имеют в вашей внутренней правовой системе четко определенное значение.



### **Требование *actus reus* (2)**

Оно должно также включать по меньшей мере один из следующих способов:

- применение силы;
- угрозу применения силы;
- принуждение;
- похищение;
- мошенничество;
- обман;
- злоупотребление властью или уязвимостью положения;
- выдачу или получение выгод.

### **Требование *mens rea***

Требование *mens rea* отражает намерения лица, обвиняемого в правонарушении. Только лицо с достаточно “преступными намерениями” может быть признано виновным в уголовном правонарушении. В некоторых юрисдикциях и в определенных случаях уголовная ответственность может быть “абсолютной” (правонарушения с “абсолютной ответственностью”).

Намерение, наличие которого требуется в деле о торговле людьми, означает, что данное лицо совершило материальное действие (действия) с намерением “эксплуатировать” жертву (согласно определению, данному во внутреннем законодательстве страны в отношении торговли людьми)<sup>1</sup>.

В Протоколе о торговле людьми не дается определение эксплуатации, но приводится неисчерпывающий перечень форм эксплуатации:

“Эксплуатация включает как минимум эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов”.

Здесь опять-таки важно помнить, что содержащееся в Протоколе о торговле людьми обязательство признания торговли людьми уголовным преступлением не означает, что во внутреннем законодательстве должны использоваться именно те формулировки, которые применяются в определении торговли людьми. Скорее внутреннее законодательство должно быть разработано в соответствии с вашей внутренней правовой системой, при условии что в нем содержится сочетание составляющих элементов, приводимых в данном определении.

Для наличия преступления торговли людьми не требуется, чтобы имела место фактическая эксплуатация. Как явствует из Протокола о торговле людьми, фактическая эксплуатация может не иметь места, если налицо проявление намерения эксплуатировать данное лицо. Требуется только, чтобы обвиняемый совершил одно из составляющих действий, применяя один из перечисленных способов с этой целью или, иными словами, с целью эксплуатации лица, о котором идет речь.

<sup>1</sup> “Цель эксплуатации” является элементом намерения *dolus specialis*. *Dolus specialis* можно определить как цель, к достижению которой стремится правонарушитель, совершая материальные деяния, составляющие правонарушение. Значение имеет цель, а не практический результат, которого достигает правонарушитель. Таким образом, для реализации элемента *dolus specialis* не требуется, чтобы цель была фактически достигнута. Другими словами, “действия” и “способы” правонарушителя должны иметь целью эксплуатацию жертвы. Вследствие этого не требуется, чтобы правонарушитель фактически эксплуатировал жертву.

Умысел может быть доказан рядом способов. Следует отметить, что в Протоколе о торговле людьми требуется, чтобы страны признавали торговлю людьми уголовно наказуемым деянием, лишь если она совершается умышленно, согласно пункту 1 статьи 5. Здесь речь идет о намерении. Вместе с тем страны могут основывать требование *mens rea* на менее жесткой норме, например неосторожности, умышленном игнорировании или даже преступной халатности, в соответствии с требованиями внутренней правовой системы.



### Практические рекомендации

Многие дела о торговле людьми могут носить очевидный характер. Сценарий, по которому людей вербуют, перевозят в другую страну, не разрешают покидать фабрику и они работают круглосуточно, несомненно, соответствует определению торговли людьми и должен быть признан уголовно наказуемым сам по себе.

Аналогичным образом, дела, в которых женщин вербуют или укрывают и заставляют оказывать сексуальные услуги, несомненно, соответствуют определению торговли людьми. В то же время некоторые дела могут быть более сложными. Если существуют сомнения относительно того, соответствует ли конкретное обстоятельство определению торговли людьми, следует обратиться как к определению, данному в Протоколе о торговле людьми, так и к составляющим элементам торговли людьми, определенным в вашем внутреннем законодательстве. При возможности сотрудники полиции и других правоохранительных органов должны консультироваться с работниками прокуратуры, чтобы определить, соответствует ли конкретный набор фактов определению торговли людьми, содержащемуся в вашем внутреннем законодательстве.

## Другие примеры торговли людьми, предусмотренные Протоколом о торговле людьми

- Насильственные браки могут включать действие, способ и цель, соответствующие данному в Протоколе определению торговли людьми. Действием может быть передача или получение соответствующего лица; способ включает применение силы, угрозы, принуждение или похищение; целью может быть сексуальная эксплуатация и/или рабство.
- В некоторых сообществах, если член семьи совершает преступление, молодая женщина из семьи “виновного” посылается жить в рабстве со священником или членом семьи жертвы, чтобы “искупить” преступление. Действием может быть получение или укрывательство; способом может быть принуждение, злоупотребление властью или уязвимостью положения; целью может быть сексуальная эксплуатация или эксплуатация труда, рабство или подневольное состояние.
- Слуг часто нанимают дипломатические сотрудники. В ряде случаев в различных странах мира некоторые из слуг вербуются и принуждаются к труду в домашних хозяйствах.
- В качестве преступления торговли людьми могут также преследоваться насильственное похищение и зачисление на военную службу детей и взрослых во время вооруженных конфликтов. Дети являются особенно уязвимыми в отношении вербовки в вооруженные силы ввиду их эмоциональной и физической незрелости. Действием могут быть вербовка, перевозка или получение ребенка или взрослого; способом (в случае взрослых) могут быть применение силы или угроза применения силы либо злоупотребление уязвимостью положения, а целью может быть рабство, принудительный труд или сексуальная эксплуатация.

- В некоторых странах, в особенности там, где уже установились рынки усыновления детей, все более широкое распространение получают незаконные формы усыновления, которые могут подвергаться судебному преследованию как преступления торговли людьми. Детей могут насильственно разлучать с матерями, которых принуждают подписывать бланки документов, из которых потом изготавливают незаконные договоры. Действием может быть перевозка или получение ребенка, а целью может быть рабство или сексуальная эксплуатация. Нет необходимости устанавливать способ, когда жертва торговли моложе 18 лет, но к матерям обычно применяются принуждение, мошенничество и обман, чтобы получить подписи, образцы крови и свидетельства о рождении.
- Операции по поддержанию мира и операции, проводимые по завершении конфликтов, создают обстоятельства, в которых ранее процветала торговля людьми, в основном женщинами в целях сексуальной эксплуатации. Действием могут быть вербовка, передача или получение, способом может быть принуждение, обман или злоупотребление властью или уязвимостью положения, а целью может быть сексуальная эксплуатация, рабство или принудительный труд.

Таблица 2. Торговля людьми – матрица элементов правонарушения

Вербовка	+	Угроза применения силы или ее применение	+	Эксплуатация проституции других лиц	= торговля людьми
Перевозка		Другие формы принуждения		Сексуальная эксплуатация	
Передача		Похищение		Эксплуатация труда	
Укрывательство		Мошенничество		Рабство или иные формы подневольного состояния	
Получение людей		Обман		Извлечение органов	
		Злоупотребление властью		и т. п.	
		Злоупотребление уязвимостью положения			
		Выдача или получение выплат или выгод для получения согласия лица, контролирующего другое лицо			



**Вопросы для самоконтроля**

Каковы составные элементы торговли людьми?

Перечислите несколько правонарушений, которые могут совершаться наряду с правонарушением торговли людьми в вашей юрисдикции.

## Вопрос о согласии

В пункте *b*) статьи 3 Протокола о торговле людьми говорится, что согласие жертвы торговли людьми на запланированную эксплуатацию не принимается во внимание, если доказано, что были использованы обман, принуждение, сила или другие запрещенные средства. Ввиду этого согласие не может использоваться в качестве аргумента защиты для освобождения какого-либо лица от уголовной ответственности.

Относительно дел о торговле людьми с участием детей в Протоколе о торговле людьми говорится, что признается наличие торговли людьми независимо от использования запрещенных мер воздействия.

Оба этих случая отражают тот простой факт, что ни одно лицо не может дать согласие на эксплуатацию себя, поскольку в случае взрослых согласие не имеет силы, будучи получено ненадлежащими средствами, а в случае детей их уязвимое положение изначально делает для них невозможной дачу согласия.

Если согласие получено любым из запрещенных средств воздействия – угрозами, силой, обманом, принуждением или злоупотреблением властью или уязвимостью положения, согласие не имеет силы.

Дети не могут давать согласие на такое поведение, независимо от того, получено ли оно ненадлежащими средствами, поскольку законом им определен особый статус ввиду их особого положения как уязвимых лиц.

Вопрос о согласии имеет сложный характер, поскольку согласие может принимать различные формы. Следующие примеры являются иллюстрациями проблемы согласия.

### Пример не имеющего силы согласия

Аните 23 года, она живет в Центральной Азии. Она хочет работать и жить за рубежом и однажды отвечает на объявление в газете, в котором предлагается работа официантки за границей и конкретно требуется владение ее родным языком. Анига отвечает на объявление, и, когда ее самолет садится, какой-то мужчина отвозит ее в квартиру, где находятся еще с десяток женщин. Она спрашивает, работают ли все они в ресторане официантками. В ответ они смеются, а одна говорит: “Ресторан? В ресторане тебе работать не придется. Сегодня вечером узнаешь, где будешь работать!”

Торговцы людьми удерживают Анигу на протяжении полугода, заставляя заниматься проституцией, и утверждают, что купили ее за несколько сотен долларов. Они говорят, что она должна им деньги за билет, жилье и еду. Если она отказывает клиенту, ее избивают.

### Пример обмана относительно условий работы

Бела живет в одной южноамериканской стране и работает проституткой. Однажды постоянный клиент, регулярно к ней приходящий, когда у него дела в городе, говорит ей, что она могла бы гораздо больше зарабатывать в том североамериканском городе, где он живет. Этот клиент

по имени Ник рассказывает ей, что в его городе проститутки все время ходят в клубы, получают кучу денег и хорошо проводят время. Ник обещает купить ей билет на самолет, Бела соглашается и получает визу, чтобы отправиться в новый город.

Ник встречает Белу в аэропорту, и несколько дней она живет у него в доме. Однажды в дом приходит группа мужчин, чтобы отвезти ее на новое место работы. Они платят Нику 10 тыс. долл. США и увозят Белу в поселок за город. Там ее заставляют работать в трех публичных домах, а число клиентов, которым она предоставляет сексуальные услуги, доходит до 9 в день. Если она отказывается, ее долг возрастает. Вся плата за предоставляемые ей услуги уходит или владельцам публичных домов, или купившим ее мужчинам. Ей говорят, что уехать она сможет, только когда ее долг будет выплачен. Она видит, что против некоторых ее подруг применяют насилие.



### Вопросы для самоконтроля

Когда при совершении правонарушения торговли людьми согласие не имеет значения?



### Обсуждение

Как вы считаете, следующий случай является торговлей людьми? Налицо ли действие, способ и цель? Назовите их.

А владеет ткацкой фабрикой, где ткут шелк для пошива платьев. Работа очень деликатная, нить тонкая, требуются ловкие руки и хорошее зрение.

В сфере шелкоткачества сильна конкуренция, и поставщики тканей предлагают производителям одежды все более низкие цены. А принимает решение найти работников, способных выполнять тонкую работу за небольшую плату, – он решает, что на его фабрике будут работать дети.

А наводит справки и узнает о посреднике В, известном тем, что он поставляет на ткацкое производство мальчиков, которые быстро обучаются и дешево обходятся. А обращается к В и просит его найти с десяток мальчиков для работы на фабрике.

В едет за город, в деревню, про которую он знает, что там царит нищета, а семьи очень большие. Многие мужчины уехали на заработки, часто за рубеж.

Он говорит С, матери D (девятилетнего мальчика), что у него есть для D работа в городе. Он будет подмастерьем у ткача и выучится профессии. D будет где спать, он будет получать небольшое жалованье, и его будут кормить. В платит С около 20 долл. США за D. В увозит D в город на фабрику А.

D ставят на работу с двумя мальчиками постарше, которые показывают ему, что надо делать. В основном есть ему дают жидкую похлебку. Спит он на соломе под станком. В неделю он получает одну монету.

## Незаконный ввоз мигрантов

В статье 3 Протокола о незаконном ввозе установлено, что незаконный ввоз мигрантов состоит из следующих элементов:

- обеспечение незаконного въезда какого-либо лица;
- в другое государство;
- с целью получения какой-либо финансовой или иной материальной выгоды.

В пункте *b*) статьи 3 “незаконный въезд” далее определяется как пересечение (государственных) границ без соблюдения необходимых требований для законного въезда в принимающее государство.

В статье 6 Протокола о незаконном ввозе среди прочего содержится требование о криминализации правонарушения незаконного ввоза мигрантов.

## Примеры уголовного законодательства

### Бельгия

В статье 77 Закона об иммиграции признается уголовно наказуемым деянием незаконный ввоз лиц, а в статье 77bis предусматривается наказание за участие во въезде в Бельгию иностранца, если используются насилие, запугивание, принуждение или обман либо злоупотребление уязвимостью иностранца в отношении его нелегального статуса, непрочного положения, беременности, заболевания или инвалидности. Оба положения используются для судебного преследования за незаконный ввоз лиц, причем нарушение статьи 77bis предусматривает более суровое наказание. Отягчающие обстоятельства включают нарушения на “регулярной” основе или осуществляемые организованной группировкой (состоящей из двух или более человек), а наказание составляет от 10 до 15 лет и штраф.

### Колумбия

Общий колумбийский закон о незаконной торговле охватывает и правонарушения незаконного ввоза людей, и согласно ему “любой, кто способствует, содействует, ограничивает, помогает, финансирует, сотрудничает или участвует в передаче какого-либо лица на национальной территории и за границей, прибегая к какой-либо форме насилия, мошенничества или обмана, в целях эксплуатации, чтобы заставить это лицо заниматься проституцией, порнографией, ввергнуть его в долговую кабалу, заставить заниматься попрошайничеством, принудительным трудом, заключить брак на условиях подневольного состояния или находиться в рабстве с целью получения финансовой прибыли или любой иной выгоды для себя или для другого лица, приговаривается к тюремному заключению сроком от 10 до 15 лет и к уплате штрафа...”. Закон признает уголовно наказуемым содействие незаконной миграции, и в нем содержатся положения, согласно которым получение прибыли или собственности от незаконного ввоза карается тюремным заключением сроком от 6 до 8 лет.

## Элементы дела о незаконном ввозе мигрантов

Actus reus, или материальные элементы незаконного ввоза мигрантов, будут различными в зависимости от законодательства вашей страны. В случае преступления незаконного ввоза, как определено в Протоколе о незаконном ввозе, требования actus reus включают следующее:

- обеспечение незаконного въезда другого лица;
- въезд в другую страну другого лица – незаконно ввезенного мигранта, который не является ее гражданином или постоянно не проживает на ее территории;
- согласие на получение финансовой или иной материальной выгоды.

В Протоколе о незаконном ввозе не дается определения “обеспечения”. Вообще говоря, это выражение относится к действию по достижению конкретной цели; в случае незаконного ввоза мигрантов – к нелегальному въезду в страну другого лица.

Требование mens rea отражает намерение лица, которое обвиняется в правонарушении. Только лица с достаточно “виновным умыслом” могут быть признаны ответственными за уголовное правонарушение. В некоторых юрисдикциях и в некоторых делах уголовная ответственность может возлагаться в случае правонарушений с “абсолютной ответственностью” даже в отсутствие mens rea.

В случае незаконного ввоза мигрантов необходимое намерение заключается в том, что данное лицо совершает материальное действие (действия) намеренно и для получения финансовой или иной материальной выгоды, прямо или косвенно. Ввиду этого незаконный ввоз без цели получения выгоды не подпадает под действие Протокола о незаконном ввозе.

Намерение можно доказать различными способами. Следует отметить, что в Протоколе о незаконном ввозе требуется, чтобы страны признали в качестве уголовно наказуемых деяний только незаконный ввоз мигрантов, совершаемый умышленно, о чем говорится в пункте 1 статьи 6. Речь идет о намерении. Вместе с тем странам не возбраняется основывать требование mens rea на менее жесткой норме, например неосторожности, умышленном игнорировании или даже преступной халатности, в соответствии с требованиями внутренней правовой системы.

Опять-таки важно помнить, что содержащееся в Протоколе о незаконном ввозе обязательство признать уголовно наказуемым деянием незаконный ввоз мигрантов не предусматривает, что во внутреннем законодательстве должны использоваться точные формулировки, содержащиеся в определении незаконного ввоза мигрантов. Скорее внутреннее законодательство следует разрабатывать в соответствии с вашей внутренней правовой системой, при условии что оно будет сочетать составляющие элементы, содержащиеся в определении. Также важно отметить, что согласно Протоколу о незаконном ввозе мигранты не подвергаются уголовному преследованию за то, что они явились объектами незаконного ввоза в соответствии со статьей 6 Протокола о незаконном ввозе.

## Основные различия между торговлей людьми и незаконным ввозом мигрантов

На практике на первый взгляд может быть сложно различить эти два преступления. Во многих случаях жертвы торговли людьми сначала являются незаконно ввезенными мигрантами. В соответствии с этим при расследовании дел о торговле людьми иногда может быть необходимо использовать меры против незаконного ввоза. В то же время решающее значение имеет то, что лица, расследующие дела о незаконном ввозе, должны знать о преступлении торговли людьми,

поскольку, если дело о торговле людьми рассматривать как дело о незаконном ввозе мигрантов, это может иметь тяжкие последствия для жертвы.

## Выявление различий

В некоторых случаях может быть трудно оперативно определить, идет ли речь о незаконном ввозе или о торговле людьми. Различия между незаконным ввозом и торговлей зачастую очень тонкие, и эти понятия частично совпадают. По ряду причин определить, имеет ли место торговля людьми или незаконный их ввоз, может быть очень сложно:

- некоторые являющиеся объектами торговли люди могут вначале согласиться на незаконный ввоз в ту или иную страну, но затем обнаружить, что их обманули, вынудили или принудили оказаться в ситуации эксплуатации (например, вынудив работать за ничтожно малую плату, чтобы заплатить за переезд);
- торговцы людьми могут предложить потенциальным жертвам перспективу, более похожую на незаконный ввоз. Им могут предложить заплатить какую-то сумму, как и людям, которых незаконно ввозят. Но изначально намерение торговца заключается в эксплуатации жертвы. “Платеж” представляет собой часть мошенничества и обмана и способ получить немного больше денег;
- изначально может планироваться незаконный ввоз, но в какой-то момент ввозящим/торговцам представляется возможность продать людей, от которой они не могут отказаться;
- преступники могут и незаконно ввозить, и продавать людей, используя одни и те же маршруты;
- незаконно ввозимое лицо в дороге может содержаться в настолько плохих условиях, что трудно поверить, как можно было на это согласиться.

С учетом всего вышесказанного между незаконным ввозом мигрантов и торговлей людьми существует ряд ключевых различий:

## Согласие

Незаконный ввоз мигрантов обычно осуществляется с согласия незаконно ввозимых. Напротив, жертвы торговли или не давали согласия, или, если они первоначально согласились, это согласие лишается силы ввиду примененных торговцами ненадлежащих способов его получения.

## Транснациональный характер

Незаконно ввезти то или иное лицо означает способствовать незаконному пересечению этим лицом границы и въезду в другую страну. С другой стороны, при торговле людьми пересечение каких-либо границ не обязательно. Если оно происходит, законный или незаконный характер пересечения границы не имеет значения. Таким образом, если незаконный ввоз мигрантов по определению имеет трансграничный характер, для торговли людьми это не обязательно.

## Эксплуатация

Взаимоотношения между незаконно ввозящим лицом и незаконно ввозимым мигрантом обычно заканчиваются после содействия пересечению границы. Плата за незаконный ввоз вносится заранее или по прибытии. Осуществляющее незаконный ввоз лицо не намерено эксплуатиро-



вать незаконно ввезенное лицо по его прибытии в страну. Осуществляющее незаконный ввоз лицо и мигрант являются партнерами, хотя и неравными, в коммерческой сделке, в которой мигрант участвует добровольно. Торговля людьми предусматривает продолжающуюся в какой-либо форме эксплуатацию жертв для получения торговцами незаконной прибыли. Намерение торговца заключается в том, чтобы отношения с эксплуатируемыми жертвами продолжались и после пересечения границы в конечном пункте назначения. Незаконный ввоз может превратиться в торговлю людьми, например, если контрабандист “продает” лицо и накопившийся долг либо обманным путем заставляет/принуждает/вынуждает это лицо отрабатывать транспортные расходы в условиях эксплуатации.

### Источник прибыли

Одним из существенных показателей того, имеет ли место незаконный ввоз или торговля людьми, заключается в том, как правонарушители получают доход. Контрабандисты получают доход от платы за перемещение людей. Торговец, напротив, продолжает контролировать проданную жертву для получения дополнительной прибыли за счет продолжающейся эксплуатации жертвы.

### Надлежащие обвинения

Как разъяснялось выше, преступление торговли людьми может включать множество различных действий и действующих лиц. Правонарушение совершается такими действиями, как вербовка, перевозка, укрывательство или получение людей, такими способами, как угроза силой или ее применение либо применение других форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления властью или уязвимостью положения, либо путем подкупа, в виде платежей или выгод, для получения согласия лица, контролирующего другое лицо, в целях эксплуатации.

Ввиду характера дел о торговле людьми весьма вероятно, что они будут связаны с другими правонарушениями. Эти правонарушения могут быть составной частью процесса торговли людьми, и их можно использовать, чтобы доказать наличие элемента преступления торговли людьми. В них могут также предъявляться отдельные обвинения или же они могут применяться как альтернативные обвинения, в зависимости от правовой системы. Их можно также назвать правонарушениями, лежащими в основе торговли людьми.

Другие правонарушения могут совершаться против жертвы торговли людьми или против иных лиц, но не являться составной частью преступления торговли людьми. Обвинения в них должны предъявляться отдельно.



#### Вопросы для самоконтроля

Что представляет собой незаконный ввоз мигрантов?

Каковы основные различия между торговлей людьми и незаконным ввозом мигрантов?

## Примеры

На практике может быть сложно определить, что происходит – торговля людьми или незаконный ввоз мигрантов. Рассмотрите приводимые примеры, в которых показаны основные различия между ними. Следует отметить, что дела необходимо рассматривать в контексте внутреннего права и обстоятельств на местах. В настоящем модуле мы рассматриваем дела в свете Протокола о торговле людьми и Протокола о незаконном ввозе.



### Пример

Кадровое агентство помещает в местной газете некоего города объявление. Уборщикам и домашней прислуге предлагаются хорошие заработки в другой стране. Получение виз и выполнение других требований агентство берет на себя.

На объявление откликается молодая женщина. Ее беспокоит то, что, как она думает, ей придется заплатить некоторую сумму. Ей говорят, что беспокоиться не стоит, потому что все платежи надо будет производить, когда она прибудет на место назначения. Успокоившись, она соглашается лететь с целью получения обещанной работы в промышленно развитой стране. Ее отвозят в аэропорт, дают паспорт и говорят, что по прилете ее встретит персонал агентства.

По прибытии ее встречают мужчина и женщина. Ей говорят, что в залог она должна отдать свой паспорт. Ее отвозят в большой дом и говорят, что она должна работать прислужкой. Между «персоналом агентства» и ее новым «работодателем» происходит передача денег.

Перед отъездом «персонала агентства» она спрашивает о своей заработной плате. Ей говорят, что заработная плата ей полагается, но она должна будет оплачивать проживание и питание. Она спрашивает, когда ей вернут паспорт. Ей говорят, что паспорт она получит, когда возместит работодателю расходы, связанные с наймом. Далее ей говорят, что она сможет откладывать деньги из своего заработка, чтобы вернуть сумму, уплаченную «работодателем», и оплатить транспортные расходы. Время идет, а ее «долг» возрастает, потому что платят ей мало, а на проживание и питание уходит много. За каждую мелкую ошибку ее бьют. У нее нет другого выбора, как только работать по 14 часов в день без выходных.

Что имеет место – торговля людьми или незаконный ввоз мигрантов?



### Пример

В местной газете помещено объявление, в котором говорится, что некое агентство организует переезд в другую страну, где хорошие перспективы для сельскохозяйственных рабочих, фабричных рабочих, официантов и поваров.

На объявление откликается мужчина. Ему говорят, что надо заплатить 10 тыс. долл. США. Его в фургоне отвезут в соседнюю страну, а оттуда – на самолете прямо в страну назначения. Будут предоставлены все иммиграционные документы. Он занимает деньги у родственников, усердно трудится на трех работах и за полтора года собирает нужную сумму, платит ее агентству и отправляется в путь.

Сначала он едет в фургоне еще с десятью людьми и с удивлением видит, что они направляются в морской порт, а не в аэропорт. Ему и остальным членам группы велят спрятаться в кустах около порта и ждать, пока за ними придут. Через два дня, в течение которых они питаются объедками из мусорных баков, к ним приходит человек, и их тайком проводят на корабль.

Следующие 12 месяцев используются аналогичные способы перевозки. Группа держится вместе, но один человек умирает, и его оставляют на обочине дороги в стране, через которую они проезжают.

Наконец фургон, в котором едет группа, останавливается. Открываются задние двери, и люди видят, что находятся в центре какого-то крупного города. Им говорят, что они приехали и надо выходить. Мужчина спрашивает про паспорт, который ему обещали. Ему велят не поднимать шума и говорят, что придется самому справляться. Фургон уезжает, а группа быстро разбредается по городу.

Через три дня вместе с двумя другими членами группы ему удается найти работу – собирать картофель. Ему разрешается жить в хозяйственных постройках вместе с другими рабочими. По меркам страны назначения платят ему очень мало.

Что имеет место – торговля людьми или незаконный ввоз мигрантов?



### Примеры из практики: дело № 1

Педро живет в Южной Америке. Ему 35 лет, а постоянной работы у него нет. Он кое-что зарабатывает на сезонных строительных работах, но этого недостаточно, чтобы прокормиться с женой и двумя маленькими детьми. На одной стройплощадке в городе он слышит о человеке, который ищет людей, заинтересованных в продаже своей почки для пересадки органов. Этот человек организует поездки в другую страну, где специалисты-медики извлекают почку. Реципиенты платят за здоровую почку до 60 тыс. долл. США.

Хотя Педро беспокоит перспектива жизни с одной почкой, он соглашается на удаление. За почку ему обещают дать 30 тыс. долл. США, а также оплатить дорожные расходы и пребывание во время выздоровления в чистом и удобном месте. Организатор помогает Педро подать документы на получение паспорта и визы и берет на себя все хлопоты, связанные с поездкой. По прибытии в место назначения он подвергается допросу со стороны сотрудников иммиграционной службы, но, поскольку он может показать обратный билет, въезд ему разрешается. В аэропорту его встречает человек по имени Луис, который отводит его в небольшую квартиру, совсем не похожую на те роскошные условия, которые ему обещали организаторы. После того как он отдохнул пару дней, причем ему не разрешалось покидать квартиру, его отводят в грязную комнатку, где проходит операция. До операции Педро подписывает бумагу на английском языке, но, поскольку английским он владеет в ограниченном объеме, он не вполне понимает, что подписывает.

После операции Педро отвозят назад в квартиру, где он неделю поправляется. Луис дает ему только 500 долл. США вместо обещанных 30 тыс. Педро сердится на Луиса и требует остальные деньги. Луис говорит ему, что продажа органов, тканей и других частей организма строго запрещена законом и что, если Педро захочет обратиться в полицию, его арестуют и депортируют, а денег он не получит. Луис также заявляет, что, поскольку Педро подписал бумагу, где говорится, что донор и реципиент органа являются родственниками и что передачи денег не происходит, Педро не сможет доказать, что ему что-то причитается. Педро решает, что, в конце концов, лучше получить 500 долл. США, чем ничего, соглашается и уезжает домой. Через неделю Педро заболевает, у него тяжелая инфекция.

### Вопросы для обсуждения

- Следует помнить, что, как всегда в реальной жизни, дела можно рассматривать только в свете имеющейся информации.
- На основании Протокола о торговле людьми и Протокола о незаконном ввозе можно ли утверждать, что имеет место торговля людьми, а не незаконный ввоз людей?
- На основании законов вашей страны речь идет о незаконном ввозе мигрантов или о торговле людьми?
- Налицо ли три элемента торговли людьми?
- Что является действием в данном случае? Каков способ совершения действия? Какова цель процесса в целом?
- Какие еще преступления, предусматриваемые вашим законодательством, можно использовать для судебного преследования по этому делу (основное/альтернативные обвинения)? Какие сопутствующие преступления были совершены?



### Примеры из практики: дело № 2

Красимир живет в Восточной Европе, ему 10 лет. Он живет с родителями, двумя старшими братьями, младшей сестрой, бабушкой и дедушкой. Его отец Николай – безработный и пьет. Мать больна и тоже не может работать. Старшие братья Красимира также не имеют работы. В семье постоянная нехватка денег; Красимира, его братьев и сестру периодически избивает отец.

Однажды к ним заходит Илья, старый друг Николая по армии. Он предлагает Николаю 150 евро в месяц, если тот “даст ему напрокат” Красимира, чтобы просить милостыню в столице одной западноевропейской страны. Илья обещает оплачивать проживание и питание Красимира и заботиться о нем. Николай соглашается.

Через неделю Илья приезжает за Красимиром и дает его отцу 100 евро наличными. В фургоне с Красимиром едут еще три мальчика. Сначала они заезжают за паспортами в паспортное управление. С паспортами они пересекают границу, но пограничники не останавливают Илью, а, улыбаясь, знаками велят ему проезжать.

На следующее утро все пятеро прибывают на место назначения. Илья приводит их в квартиру, где три мальчика размещаются в одной комнате, а Илья занимает другую. Илья дает каждому мальчику копию его паспорта, а оригиналы оставляет у себя. На следующий день они “выходят на работу”. Каждый день они идут попрошайничать в разные места, Илья говорит им, куда, и доводит до места. Они должны каждый день просить милостыню с девяти утра до шести вечера, а потом возвращаться домой. Если они приносят в день менее 40 евро, Илья их бьет. Илья досыта их кормит; сексуальные домогательства отсутствуют.

Красимиру не разрешают позвонить семье, и он не знает, сколько еще здесь пробудет. Илья говорит им, что, если их остановит полиция, надо сказать, что они туристы и ждут своего отца. Илья грозит, что, если они что-нибудь расскажут полиции, плохо придется всей семье.

### Вопросы для обсуждения

- Следует помнить, что, как всегда в реальной жизни, дела можно рассматривать только в свете имеющейся информации.
- На основании Протокола о торговле людьми и Протокола о незаконном ввозе можно ли утверждать, что имеет место торговля людьми, а не незаконный ввоз людей?
- На основании законов вашей страны речь идет о незаконном ввозе мигрантов или о торговле людьми?
- Налицо ли три элемента торговли людьми?

- Что является действием в данном случае? Каков способ совершения действия? Какова цель процесса в целом?
- А если бы Красимиру уже исполнилось 18 лет?
- Какие еще преступления, предусматриваемые вашим законодательством, можно использовать для судебного преследования по этому делу (основное/альтернативные обвинения)? Какие сопутствующие преступления были совершены?



### Примеры из практики: дело № 3

Лиза живет в небольшом городе в Юго-Восточной Азии, ей 18 лет. Ее родители и младшие братья и сестры зависят от ее поддержки, и она стремится найти работу, которая позволила бы им всем прокормиться. Однажды она слышит, что в их городке есть агентство, занимающееся вывозом рабочей силы на фабрики за рубеж. Дома минимальная заработная плата составляет 40 долл. США в месяц, а на этих фабриках платят 2,25 долл. США в час, и компания оплачивает питание и проживание. Лиза знает, что ей придется работать нелегально, но думает, что деньги, которые она сможет посылать домой, того стоят.

Она отправляется в агентство и узнает, что они берут 2 тыс. долл. США за договор найма. У нее денег нет, но она знает, что другие занимают деньги у местных ростовщиков. Лиза тоже идет к ростовщику и использует дом своей семьи как обеспечение займа. Теперь ей придется ежемесячно высылать деньги не только семье, но и ростовщику. Она волнуется, но считает, что поступает правильно. Лиза подписывает договор найма и уезжает.

Проработав на фабрике месяц и ничего не получив, она и другие работницы просят причитающуюся им заработную плату. Им сообщают, что каждой заплатят 100 долл. США за месяц. Лиза и другие работницы протестуют, и следующий месяц им вообще не дают работы. Жить они вынуждены в общежитии, где в комнате стоят 36 кроватей, всего 4 туалета, а еда зачастую несъедобная или испортившаяся. Жилые помещения запираются в девять вечера до шести утра и кишат тараканами и крысами.

Лиза впадает в отчаяние и принимает решение – пойти извиниться перед управляющим и попытаться получить какую-нибудь работу. Она знает, что в качестве наказания он не дает работы тем, кто жалуется, хотя работы хватает. Вместо того чтобы выслушать ее извинения, управляющий склоняет ее к занятию сексом и говорит, что, если она согласится, у нее будет удобная работа в офисе. Лиза отказывается. Управляющий отправляет ее назад на рабочее место и грозит выдать ее иммиграционным властям, если она не подчинится.

### Вопросы для обсуждения

- Следует помнить, что, как всегда в реальной жизни, дела можно рассматривать только в свете имеющейся информации.
- На основании Протокола о торговле людьми и Протокола о незаконном ввозе можно ли утверждать, что имеет место торговля людьми, а не незаконный ввоз людей?
- На основании законов вашей страны речь идет о незаконном ввозе мигрантов или о торговле людьми?
- Налицо ли три элемента торговли людьми?
- Что является действием в данном случае? Каков способ совершения действия? Какова цель процесса в целом?
- Какие еще преступления, предусматриваемые вашим законодательством, можно использовать для судебного преследования по этому делу (основное/альтернативные обвинения)? Какие сопутствующие преступления были совершены?



### Примеры из практики: дело № 4

Анна живет в одной из восточноевропейских стран. После окончания школы она работала на фабрике, но недавно потеряла работу. У нее двое маленьких детей, а с мужем она недавно развелась. Она знает, что в своей стране ей будет очень трудно найти новую работу. Однажды брат подруги говорит, что она могла бы хорошо зарабатывать как уборщица в гостинице в Западной Европе. Анна соглашается, и он обещает позвонить своему другу и все устроить.

Через несколько дней Анна оставляет детей матери, обещает присылать домой деньги и уезжает с братом подруги, пересекая неохраняемую границу, за которой их ждет фургон, в котором находятся шесть женщин и девочек и двое мужчин. Анна пересаживается в этот фургон. Путешествие длится несколько дней, и женщины и девочки несколько раз пересаживаются из фургонов в лодки и опять в фургоны и переезжают из одной страны в другую, при этом каждый раз избегая официальных пограничных пунктов. Иногда женщин и девочек запирают в квартирах или домах, и они постоянно находятся под охраной. Они не понимают, что происходит, у них возникают подозрения, и они испытывают чувство страха.

Наконец женщин и девочек привозят в какой-то дом и велют раздеться донага перед группой мужчин. Анна повинуется, и ее продают владельцу бара. Он говорит, что она находится в этой стране нелегально и должна заняться проституцией, чтобы выплатить долг за перевозку. Он говорит, что, если она выйдет из бара, ее арестуют, а если не будет делать то, что ей говорят, ее будут бить или продадут другим, "более опасным" людям, которые будут обращаться с ней еще хуже.

Ее заставляют работать каждый день с шести вечера до шести утра, а кормят только раз в день. За любое нарушение ее штрафуют, а также заставляют платить за белье и пищу, отчего ее долг возрастает.

### Вопросы для обсуждения

- Следует помнить, что, как всегда в реальной жизни, дела можно рассматривать только в свете имеющейся информации.
- На основании Протокола о торговле людьми и Протокола о незаконном ввозе можно ли утверждать, что имеет место торговля людьми, а не незаконный ввоз людей?
- На основании законов вашей страны речь идет о незаконном ввозе мигрантов или о торговле людьми?
- Налицо ли три элемента торговли людьми?
- Что является действием в данном случае? Каков способ совершения действия? Какова цель процесса в целом?
- Какие еще преступления, предусматриваемые вашим законодательством, можно использовать для судебного преследования по этому делу (основное/альтернативные обвинения)? Какие сопутствующие преступления были совершены?

## Надлежащие обвинения

Как разъяснялось выше, преступление торговли людьми может включать множество различных действий и действующих лиц. Правонарушение совершается такими действиями, как вербовка, перевозка, укрывательство или получение людей, такими способами, как угроза силой или ее применение либо применение других форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления властью или уязвимостью положения, либо путем подкупа, в виде платежей или выгод, для получения согласия лица, контролирующего другое лицо, в целях эксплуатации.

Ввиду характера дел о торговле людьми весьма вероятно, что они будут связаны с другими правонарушениями. Эти правонарушения могут быть составной частью процесса торговли людьми, и их можно использовать, чтобы доказать наличие элемента преступления торговли людьми. В них могут также предъявляться отдельные обвинения или же они могут применяться как альтернативные обвинения, в зависимости от правовой системы. Их можно также назвать правонарушениями, лежащими в основе торговли людьми.

Другие правонарушения могут совершаться против жертвы торговли людьми или против иных лиц, но не являться составной частью преступления торговли людьми. Обвинения в них должны предъявляться отдельно.

Правонарушения, лежащие в основе торговли людьми, могут включать без ограничений:

- рабство;
- обычаи, сходные с рабством;
- подневольное состояние;
- принудительный или обязательный труд;
- долговую кабалу;
- принудительный брак;
- принудительный аборт;
- вымогательство;
- пытки;
- жестокое, негуманное или унижительное обращение;
- изнасилование;
- посягательство сексуального характера;
- нападение;
- телесные повреждения;
- убийство;
- насильственный увоз;
- похищение;
- незаконное заточение;
- эксплуатацию труда;
- лишение удостоверяющих личность документов;
- нарушения иммиграционного законодательства;
- отмывание денег;
- коррупцию;
- злоупотребление служебным положением;
- незаконный ввоз мигрантов.

Расследование и судебное преследование вышеперечисленных отдельных деяний могут быть особенно полезны в ситуациях и в странах, где:

- еще не существует отдельного уголовного преступления торговли людьми;
- наказание за торговлю людьми не отражает в достаточной мере характер этого преступления и не оказывает сдерживающего воздействия; или

- в делах, где имеющихся доказательств недостаточно для судебного преследования за торговлю людьми, но может быть достаточно для судебного преследования за такие лежащие в ее основе правонарушения. В системах, где допускаются сделки о признании вины, в общем случае рекомендуется предъявлять обвинения во всех возможных правонарушениях, поскольку в случае заключения сделки о признании вины некоторые обвинения могут быть опущены.

Если доказательств достаточно, то по ряду причин следует стремиться к тому, чтобы осуществлять судебное преследование правонарушителей за торговлю людьми. Если в вашей правовой системе это возможно, используйте лежащие в ее основе правонарушения для альтернативных обвинений, чтобы повысить вероятность осуждения.

Если в вашей юрисдикции существует уголовное преступление торговли людьми, лежащие в ее основе правонарушения будут особенно полезны в случаях, когда нет достаточных доказательств для судебного преследования за торговлю людьми. Доказательств может быть достаточно для судебного преследования за отдельные преступные деяния – правонарушения, лежащие в основе торговли людьми, такие как незаконное заточение, телесные повреждения, лишение удостоверяющих личность документов и т. п. В таких случаях у вас может быть единственная возможность – возбудить судебное преследование за отдельные преступные деяния.

Даже если изначально вы примете решение осуществлять судебное преследование торговцев за преступление торговли людьми, но доказательства не поддерживают вашу позицию в такой мере, чтобы отсутствовали разумные основания для сомнения, доказательств может быть достаточно для осуждения по лежащим в основе правонарушениям. Ввиду этого лежащие в основе правонарушения могут также использоваться в дополнение к судебному преследованию за торговлю людьми. Эти положения могут также применяться как дополнительные или частично совпадающие правонарушения для демонстрации серьезности той или иной конкретной операции по торговле людьми.

Как специалист вы знаете, что ведение расследования в отношении подозреваемых в торговле людьми и судебное преследование ответчиков могут быть очень сложными процессами, отнимающими много времени и дорогостоящими. Вследствие этого неудивительно, что существует ряд примеров дел, где налицо торговля людьми, которая является их движущей силой и даже обоснованием, но обвинения предъявляются только по лежащим в ее основе правонарушениям, таким как незаконное заточение, посягательство сексуального характера, телесные повреждения, лишение удостоверяющих личность документов и т. п.

То, что судебное преследование по правонарушениям торговли людьми не ведется, в краткосрочной перспективе может казаться преимуществом, но в долгосрочном плане это может иметь ряд потенциально значительных последствий. Во многих случаях, если предъявлено обвинение в торговле людьми, потерпевшие могут получить доступ к службам поддержки, защиты и помощи, которыми иначе они не смогут воспользоваться. Эти службы поддержки потерпевших могут включать возможность предоставления периода времени на обдумывание ситуации, временного или даже постоянного вида на жительство в стране назначения, а также службы поддержки на различных уровнях, включая предоставление жилья, медицинских услуг, правовых и психологических консультаций и доступ к пособиям на переселение. Для вас это важно по ряду причин.

Полученные психологические травмы могут отрицательно сказаться на даваемых жертвами торговли людьми показаниях. Поддержка, защита и помощь, предоставляемые жертвам торговли людьми, содействуют тому, чтобы потерпевшие справились с наиболее тяжелыми последствиями травм, а также тому, что жертвы торговли людьми начинают вам доверять. Маловероятно, что вам удастся завоевать это доверие, если вы не можете обеспечить потерпевшим надлежащую поддержку. Без доверия же вы вряд ли получите показания требуемого качества.



Во многих юрисдикциях за предъявлением обвинения в торговле людьми следует принятие различных мер защиты и помощи потерпевшим. Это может также означать, что потерпевшие не подвергаются судебному преследованию за правонарушения, которые они могли совершить в процессе торговли людьми. Судебное преследование потерпевшего за правонарушения, которые он мог совершить как прямое следствие того, что являлся объектом торговли, может разрушить те взаимоотношения, которые необходимо наладить для получения как можно более полных свидетельских показаний по делу. Преследование может в значительной мере непосредственно ослабить показания свидетелей и способствовать тому, что потерпевший примет решение не сотрудничать с системой уголовного правосудия.

Если не возбудить судебного преследования за преступления торговли людьми, более широкие сети торговли людьми могут беспрепятственно продолжать свою деятельность.



### Вопросы для самоконтроля

Назовите несколько правонарушений, лежащих в основе торговли людьми.

Когда бывает полезно расследовать деятельность торговца людьми и возбудить против него судебное преследование по этим лежащим в основе торговли людьми правонарушениям?

## Юрисдикция

В Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности содержится требование, согласно которому государства-участники должны установить свою юрисдикцию для расследования, судебного преследования и наказания всех правонарушений, установленных в соответствии с Конвенцией и Протоколами к ней, государством-участником которых является данная страна.

Юрисдикция должна устанавливаться в отношении всех преступлений, совершенных в рамках территориальной юрисдикции данной страны, включая ее морские и воздушные суда. Это называется принципом территориальной юрисдикции.

Если национальным законодательством не допускается выдача своих граждан, юрисдикция также должна быть установлена в отношении преступлений, совершаемых такими гражданами в любой другой стране мира. Это дает данной стране возможность выполнять свое обязательство в соответствии с Конвенцией и осуществлять судебное преследование правонарушителей, выдача которых по запросу не может быть осуществлена по причине их гражданства. Юрисдикция, устанавливаемая в отношении преступлений, которые совершены гражданами данного государства, называется юрисдикцией в отношении активной личности.

В Конвенции также поощряется, хотя и не является обязательным требованием, установление юрисдикции в других обстоятельствах, например во всех случаях, когда граждане данного государства являются либо потерпевшими, либо правонарушителями<sup>a</sup>. Юрисдикция, устанавливаемая в отношении преступлений, которые совершены против граждан данного государства, называется юрисдикцией в отношении пассивной личности.

<sup>a</sup> Пункт 1 статьи 15 Конвенции (обязательная юрисдикция), пункт 2 статьи 15 (факультативная юрисдикция) и пункт 10 статьи 16 (обязательство осуществлять судебное преследование, если выдача не производится вследствие гражданства правонарушителя). См. также обсуждение вопросов юрисдикции в главе 9 Руководства для законодательных органов по осуществлению Конвенции.

К торговле людьми могут быть причастны несколько юрисдикций. Когда дело обстоит таким образом, следует принять решение относительно того, в какой юрисдикции будет производиться судебное преследование. При принятии этого решения необходимо руководствоваться рядом принципов.

Очень важно как можно скорее определить, возможно ли, чтобы судебное преследование по делу осуществлялось более чем в одной юрисдикции.

Если установлено, что это возможно, далее следует решить, где целесообразнее осуществлять судебное преследование. Решение относительно того, в какой из юрисдикций лучше осуществлять судебное преследование, необходимо принимать в каждом отдельном случае, учитывая все имеющие отношение к делу факторы.

Главный принцип, лежащий в основе любого решения, заключается в том, что любое лицо не должно подвергаться судебному преследованию более одного раза за одно и то же преступное поведение. Этот принцип применяется, даже если то или иное лицо было оправдано по обвинению, касающемуся этого поведения, в другой юрисдикции. Это принцип *ne bis in idem*, или вторичное привлечение к уголовной ответственности за то же преступление.

Судебное преследование должно осуществляться в той юрисдикции, где совершено большинство преступных деяний или где было понесено большинство убытков. В делах о торговле людьми это нередко, но не автоматически, пункт назначения, где производилась эксплуатация. Необходимо учитывать следующие факторы:

### **Наличие законодательства**

Существует ли в законодательстве данной юрисдикции преступление торговли людьми?

Является ли законодательство всеобъемлющим и охватывает ли оно все формы эксплуатации?

### **Полномочия по вынесению приговора**

Хотя данное соображение не является первоочередным, при вынесении приговора следует учитывать тяжесть преступления.

### **Местоположение обвиняемого**

Возможно ли в этой юрисдикции осуществление судебного преследования?

Возможны ли перенос процессуальных действий или выдача преступника? Здесь применяется общий принцип *aut dedere aut judicare* (выдать преступника или преследовать его по суду).

### **Разделение судебного преследования**

Дела могут иметь сложный и трансграничный характер. Судебное преследование более чем в одной юрисдикции нежелательно.

Какие меры (реально и практически) можно принять, чтобы судебное преследование проводилось в одной юрисдикции?

## Присутствие свидетелей

Присутствие потерпевших в качестве свидетелей в делах о торговле людьми зачастую обязательно.

Обеспечьте принятие мер для предоставления этим свидетелям максимально возможной поддержки.

В транснациональных делах о торговле людьми могут потребоваться свидетели из других юрисдикций. Рассмотрите вопрос о том, могут ли свидетельские показания частично быть получены другими способами, например в письменном виде или по видеосвязи.

Существуют очень простые приемы, например, можно дать свидетелю мобильный телефон, на счет которого внесена некоторая сумма денег. Если удостовериться, что данное лицо умеет пользоваться электронной почтой, то можно поддерживать контакт с лицом, дающим показания.

## Помощь свидетелям/защита свидетелей

Какая помощь может быть оказана свидетелю в конкретной юрисдикции?

Существует ли правовая основа, предусматривающая защиту свидетелей или оказание им помощи?

Даже если официальная правовая основа отсутствует, существует ли “реальная” программа помощи свидетелям или имеется ли возможность оказания такой помощи или обеспечения защиты в каждом отдельном случае?

Что доказывает, что такая программа помощи свидетелям действительно осуществляется? Есть ли данные, свидетельствующие об обратном?

Могут ли виновные в торговле людьми причинить свидетелям вред в данной юрисдикции?

Существуют ли проблемы общего порядка, например имеющий место или возникающий конфликт, которые могут отрицательно сказаться на способности защитить свидетелей?

## Промедление

Хотя временной фактор не является решающим, его следует учитывать. Существует ли накопившийся объем невыполненной работы, который может задержать рассмотрение дела? Задержки следует сводить к минимуму.

За какой срок дело может дойти до стадии судебного разбирательства в конкретной юрисдикции?

## Интересы потерпевшего

Пострадают ли интересы потерпевшего от изменения юрисдикции?

Возможна ли в данной юрисдикции компенсация потерпевшим?

Каких масштабов компенсации можно ожидать в различных юрисдикциях?

## Вопросы, относящиеся к доказательствам

Дела следует рассматривать на основании по возможности лучших доказательств. Приемлемость доказательств в различных юрисдикциях варьируется.

С учетом имеющихся доказательств и норм приемлемости, в какой юрисдикции наиболее вероятно успешное судебное преследование?

## Правовые требования

Решения о том, где заслушивать дела, нельзя принимать с целью избежать соблюдения правовых требований той или иной юрисдикции.

## Доходы, полученные преступным путем

Это опять-таки не является первоочередным соображением, но необходимо учитывать следующие факторы:

- Где находятся активы?
- Где наиболее вероятно изъятие активов?
- Возможно ли в данной юрисдикции распределение возвращенных активов между правоохранительными органами/органами прокуратуры/потерпевшими в других юрисдикциях?
- Имеют ли потерпевшие доступ к возвращенным активам в качестве компенсации?

## Ресурсы и затраты на судебное преследование

Этот фактор следует учитывать, только если все остальные сбалансированы.



### Вопросы для самоконтроля

Какими факторами определяется выбор юрисдикции в конкретном деле?

## Резюме

Торговля людьми согласно определению, данному в Протоколе о торговле людьми, предусматривает действие, способ и цель.

- Согласие не имеет силы, если оно получено ненадлежащими способами.
- Торговля людьми может вестись на территории той или иной страны или за ее пределами.
- Незаконный ввоз мигрантов осуществляется через государственные границы.

При принятии решения относительно того, в какой юрисдикции должно осуществляться судебное преследование, необходимо учитывать следующие факторы:

- наличие законодательства;
- полномочия по вынесению приговора;
- местоположение обвиняемого;
- разделение судебного преследования;
- присутствие свидетелей;
- помощь свидетелям/защита свидетелей;
- промедление;
- интересы потерпевшего;
- вопросы, относящиеся к доказательствам;
- правовые требования;
- доходы, полученные преступным путем;
- ресурсы и затраты на судебное преследование.







# UNODC

Управление Организации Объединенных Наций  
по наркотикам и преступности

Vienna International Centre, PO Box 500, 1400 Vienna, Austria  
Tel.: (+43-1) 26060-0, Fax: (+43-1) 26060-5866, [www.unodc.org](http://www.unodc.org)